

Незазначення інформації про виробника та країну походження: норма «24 години на виправлення». Практика АМКУ

За [пунктом 3 частини 2 статті 22 Закону України «Про публічні закупівлі» від 25.12.2015 № 922-VIII](#) (далі — Закон) у тендерній документації зазначається, зокрема, інформація про необхідні технічні, якісні та кількісні характеристики предмета закупівлі, у тому числі відповідну технічну специфікацію (у разі потреби — плани, креслення, малюнки чи опис предмета закупівлі). Технічні, якісні характеристики предмета закупівлі та технічні специфікації до предмета закупівлі повинні визначатися замовником з урахуванням вимог, визначених [частиною 4 статті 5 Закону](#).

Відповідно до [пункту 33 частини 1 статті 1 Закону](#) технічна специфікація до предмета закупівлі — встановлена замовником сукупність технічних умов, що визначають характеристики товару (товарів), послуги (послуг) або необхідні для виконання робіт щодо об'єкта будівництва, що можуть включати показники впливу на довкілля й клімат, особливості проектування (у тому числі щодо придатності для осіб із обмеженими фізичними можливостями), відповідності, продуктивності, ресурсоефективності, безпечності, процедури забезпечення якості, вимоги щодо найменування продукції, під яким вона продається, термінологію, символи, методика випробувань і тестування, вимоги до пакування, маркування й етикетування, інструкції для користувачів, технологічні процеси й технології виробництва на будь-яких етапах життєвого циклу робіт, товару чи послуги.

Згідно з [частиною 1 статті 23 Закону](#) технічна специфікація повинна містити опис усіх необхідних характеристик товарів, робіт або послуг, що закуповуються, у тому числі їх технічні, функціональні та якісні характеристики. Характеристики товарів, робіт або послуг можуть містити опис конкретного технологічного процесу або технології виробництва чи порядку постачання товару (товарів), виконання необхідних робіт, надання послуги (послуг).

[Абзацом 2 пункту 43 Особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників](#), передбачених Законом, на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, затверджених постановою Кабінету Міністрів України від 12.10.2022 № 1178 (далі — Особливості), визначено, що відсутність інформації (та / або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції, не є тою невідповідністю, усунення якої можливе в порядку [частини 9 статті 26 Закону](#).

Законодавством у сфері публічних закупівель не визначено, що повинні являти собою технічні характеристики та з чого складатись. Умовно можна надати таке визначення

технічним характеристикам — це характеристики, які визначають окремі властивості, у тому числі функціональні, визначені за певними показниками, наприклад: розмір, швидкість, електрична напруга, щільність і так далі.

У технічних вимогах до предмета закупівлі, здебільшого при закупівлі товару, замовники доволі часто вимагають від учасників надання інформації про виробника товару чи країну походження. Проте чи відноситься така інформація до інформації про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі? А також чи кваліфікувати відсутність такої інформації як невідповідність умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації?

Відповіді на ці запитання визначимо з точки зору позиції Комісії Антимонопольного комітету України з розгляду скарг про порушення законодавства у сфері публічних закупівель (далі — Комісія).



Рішення Комісії від 08.08.2023 № 12298-р/пк-пз та від 31.08.2023 № 13840-р/пк-пз, закупівля № [UA-2023-07-04-012858-а](#).

Обставини розгляду скарг

Умовами закупівлі вимагається надання учасником у складі пропозиції форми листа «Тендерна пропозиція», що повинна містити інформацію про виробника запропонованого товару. Варто зазначити, що такий лист не вимагався на підтвердження відповідності пропозиції учасника технічним та якісним характеристикам предмета закупівлі.

Учасник надав такий лист, проте без зазначення інформації про виробника запропонованого товару. Незважаючи на таку обставину, замовник визначив цього учасника переможцем торгів. Після винесення Комісією рішення № 12298 замовник скасував рішення про визначення переможцем згаданого учасника та в порядку [пункту 43 Особливостей](#) надав цьому учаснику можливість виправити наведену невідповідність шляхом надання оновленого листа «Тендерна пропозиція» із зазначенням необхідної інформації. На виконання вимоги про виправлення невідповідності учасник надав оновлений лист «Тендерна пропозиція» із інформацією про виробника запропонованого товару.

Позиція скаржника

Вважаючи обидва рішення про визначення конкурента переможцем торгів неправомірними, скаржник просив Комісію зобов'язати замовника скасувати такі рішення після кожного їх винесення. В обох випадках скаржник наголошував на невідповідності пропозиції учасника умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації. Під час другого оскарження скаржник звернув увагу, що замовником не виконано рішення Комісії № 12298 та всупереч йому надано переможцю можливість виправити невідповідність, яка не підлягає виправленню.

Позиція Комісії

За рішенням № 12298 Комісія дійшла висновку, що, оскільки у листі «Тендерна пропозиція» відсутня інформація про виробника, відповідно, така пропозиція учасника не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації, а тому підлягає відхиленню.

За рішенням № 13840 Комісія не змінила своєї думки щодо необхідності відхилення переможця з підстави [абзацу 2 підпункту 2 пункту 44 Особливостей](#), а також наголосила, що замовник не мав права звертатись до переможця на підставі вимог [пункту 43 Особливостей](#) щодо листа «Тендерна пропозиція».



Рішення Комісії від 08.08.2023 № 12332-р/пк-пз, закупівля № [UA-2023-05-23-014905-а](#).

Обставини розгляду скарги

Умовами закупівлі визначається, що на підтвердження відповідності запропонованого товару учасник повинен надати у складі пропозиції гарантійний лист, який в свою чергу повинен містити інформацію про країну походження запропонованого товару.

Учасник надав у складі своєї пропозиції такий гарантійний лист, проте без зазначення інформації про країну походження запропонованого товару. Незважаючи на таку обставину, замовник визначив цього учасника переможцем торгів.

Позиція скаржника

Вважаючи рішення про визначення конкурента переможцем торгів неправомірним, скаржник просив Комісію зобов'язати замовника скасувати таке рішення. Скаржник наголосив на відсутності необхідної інформації в наданому гарантійному листі та, зупиняючись на положеннях [пункту 43 Особливостей](#), зазначив, що наведена невідповідність не виправляється.

Позиція Комісії

Комісією взято до уваги факт, що гарантійний лист переможця не містить інформації про країну походження запропонованого товару. Тим самим дійшла висновку, що пропозиція переможця не відповідає умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації, а тому підлягає відхиленню з підстави [абзацу 2 підпункту 2 пункту 44 Особливостей](#).

Коментар

Як ми бачимо, Комісія відносить інформацію про виробника товару чи країну його походження до технічних характеристик предмета закупівлі технічної специфікації. Це саме стосується й інформації про кількість товару, про що визначено в статті [блогу ТОВ «Тендерне агентство Радник» «Умова щодо обсягу закупівлі є частиною технічних вимог технічної специфікації»](#). Тобто відсутність такої інформації визначається як відсутність інформації про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції, що не виправляється в порядку [пункту 43 Особливостей](#) та визначається як невідповідність умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.

Якщо ж за таких обставин необхідно відхилити пропозицію учасника, замовнику в пригоді стане вірєць [протоколу про відхилення](#), який можна знайти на порталі [RADNUK.COM.UA](#).

Варто також наголосити, що з огляду на обставини розгляду скарг за рішеннями Комісії № 12298 та № 13840, як і було зазначено вище, необхідний документ вимагався не на підтвердження відповідності пропозиції технічним вимогам до предмета закупівлі, проте містив таку інформацію. Тим самим, враховуючи загалом практику органу оскарження, можна зробити висновок, що не кожен документ, який вимагається в частині технічних вимог до предмета закупівлі, є таким, що підтверджує відповідність пропозиції технічним характеристикам, а також не тільки документи, що вимагаються в частині технічних вимог до предмета закупівлі, можуть підтверджувати відповідність пропозиції учасника умовам технічної специфікації та іншим вимогам щодо предмета закупівлі тендерної документації.

Читайте також публікації:



«Невиконання учасником вимоги щодо конкретного формату файлу: формальна помилка чи ні? Практика АМКУ»;

«Повторне виправлення за „24 години“»;

«Доступ до Реєстру НАЗК знову відкрито! Як це вплине на умови тендерної документації».